EL LICENCIADO DON IVAN de Valdes, Fiscal del Consejo de Hazienda.

CON

El señor Licenciado don Miguel de Luna y Arellano, Cauallero de la Orden de Santiago, Fiscal del Consejo de las Ordenes.

En la cōpetencia, q̄ se ha formado por la Real hazienda, con el Consejo de Ordenes, para que se remitan al de Hazienda los autos que se han hecho contra don Iuan de Aluarado, Arrendador de la Encomienda de Açuaga, del Orden de Santiago, de que es Comendador el Principe de Esquilache, que està remitida en discordia.

El

1 EL Auer dado el señor Fiscal de las Ordenes vn papel para esta competencia, lleno de erudicion en las questiones, que en el propone, ha obligado al Fiscal de Hazienda a fundar en este breue apuntamiento la justicia que tiene el Consejo de Hazienda, para que se declare en su fauor, fundando solo el punto, en que consiste la determinacion (ne inutiliter metam non attingendo paginas impleamus) nempe: *Que los arrendadores de las Encomiendas de las Ordenes, deuen pagar alcauala de los frutos, que perciuen de las tierras arrendadas, y venden de sus cosechas,* obseruando el aforismo de Quintiliano de narrat. instit. orat. *Nos autem breuitatem in eo ponimus, non vt minus, sed ne plus dicatur, quam oportet, & iterum lib. 8 cap. 2. de perspicuitate: Non pauciora quam oportet, sed neque plura dicenda sunt.*

2 Y para proceder en este discurso con claridad, y distincion, sin mezclar questiones que no sean de la materia, dezimos. Lo primero, que lo que ha dado ocasion a esta competencia, ha sido tratar de cobrar el arrendador de las alcaualas de la villa de Açuaga, la alcauala de los frutos que vendio el año passado don Iuan de Aluarado arrendador de aquella Encomienda, y impedirselo vn Iuez Conseruador, materia tan propia del Consejo de Hazienda, como dixo la *l. 1. tit. 2. lib. 9. Recop.* §. 2. que solo conozca con inhibicion a todos los Tribunales de las causas tocantes a las rentas, pechos, y derechos Reales, pertenecientes a su Magestad, y sobre las causas, y razones, que para esto tienen, ò pretendieren tener qualesquiera personas; y en quanto a todo ello, y depẽdiẽte dello, sea tenido el Consejo de Hazienda por Iuez ordinario, l. 2. C. si aduersus Fiscum, l. 1. C. de offic. comitis rerum priuatarum

rum, l. 2. l. ad Fiscum 5. & per tot. C. vbi causæ Fiscales, vbi DD. Peregrin. de iure Fisci lib. 7. tit. 1. à n. 1. & Alfaro de offic. Fiscales, glos. 16. à n. 21.

3 Lo segundo, que en esta competencia, no se trata de alcaualà de los frutos, que percibe, y vende el Comendador, en que pudiera caer la duda, y encuentro de opiniones, si por reputarse persona Eclesiastica, la deue pagar de todo lo que vende generalmente, y en esta question, sino huuiera determinado la l. 9. tit. 18. lib. 9. Recop. (de qua inferius) que no paguen alcaual a de los frutos que ellos venden perciuidos de sus Encomiendas, tampoco se pudiera formar competencia, en quanto al fuero, porque en las causas ciuiles los Caualleros de las Ordenes Militares estan sujetos a la jurisdicion seglar, por no ser Religiosos propiamente, como dixo Soto de iust. & iur. lib. 7. quæst. 5. art. 3. & lib. 4. snet. dist. 27. quæst. 1. art. 4. Sarm. de redit. Ecclesiast. p. 4. cap. 1. nu. 13. Mol. de primog. lib. 1. cap. 13. num. 98. Azeb. in l. 14. n. 13. tit. 5. lib. 3. Recop. Cerdan. de la visita de la carcel, cap. 11. §. 4. n. 3. Gut. lib. 2. pract. q. 111. Burg. de Paz cons. 17. n. 1. Montaluo in l. 8. glos. 1. tit. 1. lib. 2. fori, Lasart. de gauel. cap. 19. nu. 92. Girond. de gauel. p. 7. in princip. nu. 47. & 48. Azor in sum. p. 1. lib. 13. cap. 2. q. 2. Greg. Lop. in l. 1. tit. 7. p. 1. vbi ait: *Quod Milites Sancti Iacobi, Calatrauæ, & Alcantaræ non sunt exempti a iurisdictione seculari*, quem sequuntur Girond. Azeb. Gut. Montalu. & Lasarte, quos refert Bobadill. in polit. lib. 2. cap. 19. à n. 11. & nouissime Carleb. disp. 2. q. 6. sect. 3.

4 Imò, en mas apretados terminos, hablando de la jurisdicion, que tiene su Mag. en los Caualleros de las Ordenes. Tocò el punto Mario Cutello in tract. de prisca, & recenti immunit. Ecclesf. lib. 2. q. 50. *An Princeps possit imponere, & exigere gabellam, ab equitibus D. Iacobi Alcantaræ, & Calatrauæ*: y auiendo disputa-

putado la question concluye: *Verior ergo videtur negans opinio hos canonica immunitate quoad gabellas non gaudere, ut tenent per Dian. in principio quæstionis citati addendi, Gonçalez ad regul. 8. Cancellariæ, gloss. 8. ex n. 61. Cardinalis Seraphin. decis. 587. quos reffert Barbos. in appellatiua verb. 233. n. 4.*

5 Lo tercero, que los que tienen, que los Caualleros de las Ordenes Militares, son essemptos de la juridicion seglar, y que solo puede conocer de sus causas el Consejo de las Ordenes, y que por ser Eclesiasticos, y Religiosos, gozan del fuero, y del canon, hablan de las causas criminales, que por consentimiento de los señores Reyes de Castilla (siendo de la jurisdiciõ Real), han permitido que conozca dellas el Consejo de Ordenes, exceptuando algunos delitos, Siluest. in sum. verb. *Religiosi*, el primero, num. 1. & 3. Rodrig. de regularib. tom. 1. q. 1. art. 6. & q. 13. art. 2. vers. ex qua Bulla, Salced. in Additionibus ad Bernard. Diaz reg. 521. Belug. in specul. Princip. §. 7. Seraph. decis. 549. p. 1. Rot. decis. 266. 2. p. diuers. Bobad. vbi sup. d. num. 10. cum seqq. vbi interminis ait: *Que aunque la Santidad de Martino Quinto eximiò a los Caualleros de las Ordenes Militares de la jurisdicion ordinaria Eclesiastica, y de la seglar, fue como dize Greg. Lop. por autoridad de Inocencio, y otros, quanto a su jurisdicion Eclesiastica, y en perjuyzio del concedente, pero no en perjuyzio de la juridicion del Principe seglar, al qual estauan sujetos*, Molin. Theolog. tom. 1. disputat. 141. vers. *Confirmarique hoc potest*, vbi ait: *Que no gozan del fuero en los pleytos ciuiles, sino tan solamente en los criminales*, Sesse de inhibitionib. cap. 4. §. 9. num. 13. & cap. 8. §. 2. num. 19. Maur. Burg. de modo procedendi ex abrupto, cent. 1. quæst. 65. num. 57. y Mastrill. en la decis. 290. en que fundò con particular estudio, que los Caualleros de las Ordenes Militares gozan del fuero

en

en las causas criminales en el num. 66. auiendo alegado à Azeb. Rodrig. Nau. Girond. y otros dize: *Que en las causas ciuiles, huiusmodi milites inter seculares numerandos esse, in criminalibus vero remitendos esse ad suos superiores.* Y en el nu. 165. en confirmacion desta distincion refiere la cedula Real de la Mag. del señor Rey D. Felipe III. de 10. de Enero de 619. en q̃ conforme à la declaracion de Clemente Octauo, y confirmaciõ de Paulo Quinto, auiendose dispuesto por la dicha cedula, que los Caualleros de las tres Ordenes en las causas criminales fuessen remitidos a su juez, concluye diziendo: *Y en lo que toca al conocimiento de las causas ciuiles de los dichos Caualleros, y personas de las dichas Ordenes: es mi voluntad, y mando se queden en el estado, que aora està el estilo, y costumbre, que en esto se ha tenido, hasta aqui, sin que se altere, ni haga nouedad alguna en ello;* con que tambien quedò determinada esta controuersia.

6 Lo quarto, deueniendo ad rem, de qua agimus, porque en los arrendadores de las Encomiendas de las Ordenes, no ay, ni puede auer duda, ni competencia, como dixo Iuã Gutierrez in tract. de gabell. quæst. 95. num. 13. subdens: *Quod hæc quæstio iure Regio sedata est, atque expresse decisa, per legem 9. tit. 18. lib. 9. Recop. Qua ita cauetur: Ordenamos, y mandamos, que los Comendadores de las Ordenes de Santiago, Alcantara, y Calatraua, y san Iuan paguen la alcauala de todas las cosas que vendieren, ò trocaren, con que de los frutos, y rentas de sus Encomiendas, que ellos vendieren, ò trocaren, no sean obligados a pagar, ni paguen alcauala alguna, pero de las yeruas de las dichas sus Encomiendas si, y donde huuiere costumbre de pagar la dicha alcauala, mandamos, que la paguen los dichos arrendadores, segun y como la pagan, y la acostumbran pagar otras personas seglares.*

7 Ponderanda sunt enim illa verba, *que ellos vendieren*, nam dictio *illi* significat ocularem, & expressam demonstrationem personarum, vt notant Surd. decis. 125. num. 1. Anton. Monach. decis. 61. Bononiens. num. 4. y solo hazen relacion a la calidad de las personas nombradas, especialmente en la disposicion, que son los mismos Comendadores de las Ordenes de Santiago, Alcantara, Calatraua, y San Iuan, glos. in cap. vt circa, §. 1. vers. coram, vbi Geminian. de elect. lib. 6. Alex. consil. 204. num. 4. & 5. lib. 2. nam verba illa: *Que ellos vendieren, ò trocaren*, operantur repetitionem præcedentium cum omnibus suis qualitatibus, l. pluribus, in princip. ff. de verb. oblig. Dec. cons. 71. column. 2. vers. Similiter, & quod stent demonstratiue ad significandas solum personas expressas, tenent Tiraquel. de retract. conuent. §. 1. glos. 6. num. 25. Menoch. consil. 152. num. 40. volum. 2. & cum pluribus Barbos. de dictionib. vsufreq. diction. 177. vbi num. 2. & num. 5. post Bald. consil. 304. num. 1. in fin. volum. 5. Tiraq. Socin. Ias. Cephal. & alios quam plurimos ait: *Esse personalissimam, & restrictiuam ad personas nominatas*; cõ q̃ se excluye, y desvanece el dezir, que se ha de estender la exempcion de la ley 9. a los frutos, que perciuen, y venden los arrendadores de las Encomiendas, vt deducitur ex Parlador. lib. 1. rer. quotidian. cap. 3. §. 1. num. 23. Bobadill. lib. 2. cap. 18. nu. 264. Menchac. de succes. creat. part. 3. §. 30. nu. 306. Girond. de gabel. p. 7. in princip. n. 46. in fin.

8 Y este discurso se confirma sin dificultad con las palabras de la l. 6. dict. tit. 18. lib. 9. Recop. que vino a determinar: *Que a los Clerigos, y Iglesias destos Reynos les sean guardadas las franqueças, que por derecho les competen, tambien en lo tocante a las alcaualas, y que los arrendadores no se las pidan, ni demanden de las ventas, que hizieren de sus bienes qualesquier Iglesias, y Monasterios,*

terios, y Prelados, y Clerigos destos Reynos; y luego añade: *Por lo que a ellos toca, y puede tocar*, en que se determina, que la paguen los arrendadores, ò compradores, restringiendo esta exempcion, y priuilegio a los mismos Clerigos, y Iglesias.

9 Lo quinto, que nace deste principio, porque el priuilegio de no pagar alcauala los Caualleros de las Ordenes de los frutos que ellos venden de sus Encomiendas, es personal, como el que se concede al Clerigo: quia huiusmodi priuilegium, vt non soluant gabellam ex prædictis fructibus, datur personæ propter ordinem personalem, Lasart. dict. cap. 19. ex nu. 44. Gutier. de gabel. q. 44. num. 3. d. q. 88. nu. 9. Noguer. allegat. 38. nu. 5. vbi alios allegat, & nouissimè cum pluribus eruditissimus D. Francisc. Salgad. iurisprudẽtiæ decus in labirint. credit. par. 1. cap. 2. §. vnic. num. 56. & cap. 32. num. 31. cum duob. sequẽtib. Vbi adeò esse personale huiusmodi priuilegium contendit, vt non transeat ad hæreditatem iacentem Clericorum. De que se sigue, que este priuilegio no se puede estender a los arrendadores, auiendo cessado con la mudãça de la persona, vt prosequitur Gutier. dict. q. 95. nu. 15. ibi: *Deinde exceptio, de qua in dict. l. 9. nempe (de los frutos, y rentas de sus Encomiendas) procedit, quãdo ipsimet Commendatarij eos vendunt, aut permutant: secus verò est in eorum conductoribus: hi nãque nisi aliàs priuilegiati sint, soluere tenentur gabellam ex horum fructuum venditionibus, & permutationibus; vtpotè priuilegium in his concessum proprietarijs*, ex dict. l. 9. *Mutetur, & cesset mutatione personæ, nempe in conductoribus, sicut in conductoribus decimarum, & cæterorũ fructuum Ecclesiasticorum.*

10 Lo sexto, porque lo mismo està determinado en los Clerigos, ò Iglesias, que venden sus frutos, y arriendan las tierras de sus Beneficios, que teniendo mayor,

yor, y mas legitima exempcion; y siendo libres de pagar alcauala de todo lo que permutan, y venden, por ser concedida à las personas, y à las mismas Iglesias, y no a las tierras, y heredades, los arrendadores deuen pagar alcauala de los frutos que perciben, y vendē como los que compran, ò arriendan del Fisco, que tiene igual priuilegio, vt per leg. licitatio, §. mercatores, tenent communiter DD. ait Consultus: *Mercatores autem, qui de fundis fiscalibus mercari consueuerunt, nullā immunitatem soluendi publici vectigalis vsurpare possunt*; y alegando los Autores estrangeros, y del Reino, ait Ioan. Gutier. q. 87. num. 11. *Secundò principaliter obseruandum erit, quod licet Clerici, & Ecclesiæ vendētes immunes sint à solutione gabellæ: emptores tamē laici rerum Ecclesiasticarum non gaudent eadem immunitate: quinimo gabellam, & vectigal soluere tenentur, si eas vendiderint, quia hoc priuilegiū concessum fuit personis Clericorū, & Ecclesijs, non verò rebus; & sic amittitur mutatione personæ, iuxta textum in l. licitatio, §. fin. vers. Mercatores, ff. de publican. & vectigal. & ibi DD. & in terminis ita voluit glos. in Clem. final. verb. non negotiandi, vbi Paul. de Leazar. & Imol. col. 1. de censib. & hæc est communis opinio, vt plures allegans, affirmat Tiraq. de retract. lignag. §. 1. glos. 13. num. 12. vbi citat Bald. cons. 496. lib. 4. dicētem; hanc vbique locorum seruari, estque communior opinio, secundū Boer. decis. 213. nu. 19. quam sequitur Bertachin. de gabell. 7. par. princip. q. 8. num. 17. ad fin. Petr. de Antiboll. de munerib. 3. par. §. 1. nu. 71. vol. 11. tract. diuers. Doct. Castill. in l. 6. Taur. glos. magna, vers. Et quod dixi, & in l. 13. num. 10. cum seqq. & in l. 70. vers. Y el alcauala, in additionib. in fin. & Montalu. in l. 3. tit. 14. par. 1 Parlad. lib. 1. cap. 3. §. 1. num. 11. vbi quod hoc iure vtimur, & eam latissimè pluribus comprobat Roland. à Valle cons. 61. per tot. vol. 4. & sequitur Petr. Surd. cōs.*

127.*num.* 66. *lib.* 1.*Lasart.cap.* 19.*nu.* 15. *&* 27. *& diximus sup.q.*44.*num.* 2. & post alios Noguer. dict. allegat.38.num.6.

11 Et magis in terminis idem Gut. q. 44. in eod. tract. de gabel. dõde disputa esta misma question: An conductores decimarum Ecclesiasticarũ debeant soluere gabellam ex venditione prædiorum redituum; & concludit num.3. *Sed proculdubio tenendum est, cõductores decimarum Ecclesiæ ex venditionibus eorundẽ fructuum gabellam soluere teneri, quãuis Ecclesia, vel Beneficiati locatores, si eos venderent, eam non deberent, nec tenerentur soluere: hoc enim priuilegium non soluẽdi gabellam, quod habent Ecclesia, & Ecclesisticæ persõnæ, personale est, & mutatione personæ amittitur priuilegium, l. Paulus per procuratorem, vbi Bart. num.* 3. *ff. de adquir. hæredit.* & prosequitur latissimè.

12 Nouissimè Thom. del Bene in tract. de immunit. & iurisdict. Ecclesiast. cap. 5. dubit. 7. sect. 17. donde disputa la question: An exigere gabellas è colonis laicis partiarijs Ecclesiasticorum sit contra immunitatem Ecclesiasticam; y aunque cõ muchas alegaciones procura fundar la opinion contraria, y q̃ los priuilegios de exempcion dados a la Iglesia, que nunca muere, son reales; en el fin della, num. 9. ait ad propositum: *Illud tamen fatendum est teneri colonos Ecclesiasticorum soluere gabellam ex fructibus collectis, si eos posteà vendant, aut transferant de loco ad locum, vt alienent*; y dà la razon con que se puede determinar este punto: *Quia tunc sunt bona laicorum, & non pertinent nec etiam indirectè, nisi valdè remotè ad Ecclesiasticos, vt docet Filiucius tom.* 1. *tract.* 16. *cap.* 11. *num.* 312. *Molin. Theol. disp.* 663. *nu.* 5. *tom.* 3. *Marta cas.* 112. *num.* 7. *par.* 4. *Alter. de censur. lib.* 5. *cap.* 6. *disp.* 19. *fol.* 741. *lit. B. Bonacin. in Bulla Cenæ disp.* 1. *q.* 19. *punct.* 3. y la misma limitacion puso en el tratado de comitijs

tijs,seu parlament.en la question; An Rex possit grauare Ecclesiasticos,dub.30. sect.18.num.6. fol.356.

12 Contra estos principios dize el señor Fiscal de las Ordenes en el principio de su informacion, nu.4. que la question,de que aora se trata, està decidida por la l.6.tit.18. lib.9.Recop. en que se dà plena exempcion,y franqueza, como les cõpete por derecho à los Clerigos,y Iglesias, para que no paguen alcauala. Y en el num.5.dize,que la l.9.que habla de los frutos de las Encomiendas,se ha de entender con la misma generalidad,y con todas sus calidades,y especies,por las leyes,y derechos, que alega, y pondera en los numeros siguientes,con grande exornacion,y estudio.

13 A que se responde,q̃ cõ preuenida aduertencia no se ponderan mas que los principios de vna; y otra ley,dexando omitidas las palabras vltimas de la ley 6. (que estan ponderadas sup.num. en q̃ esta exẽpcion general,y fauorable a los Clerigos, y Iglesias, se restringe a lo que a ellos toca,y puede tocar,excluyẽdo a los arrendadores de sus tierras,y heredades, para que paguen alcauala de los frutos que venden percebidos delas tierras dela Iglesia,que tienen arrendadas, como tambien se limitò en la ley 9. a los que vendiessen los Comẽdadores por si mismos, percibidos de las tierras de sus Encomiendas, que ellos cultiuaren por sus criados,ò colonos,para q̃ no passe, ni se estienda à los arrendadores; imò siendo esta ley tan fauorable à los Comendadores,como pondera el señor Fiscal, en tanto quiso la Magestad del señor Rey Felipe el II. q̃ la promulgò,q̃ se restringiesse la exempcion de no pagar alcauala a solos los frutos,q̃ ellos vendiessen,q̃ por ella misma determinò, *Que la pagassen de las yeruas de sus Encomiendas,y de los mismos frutos, donde huuiesse costumbre de pagarla,segun y como la pagã,y acostũbran pagarla las otras personas seglares.*

De

14 De q̃ se sigue, q̃ por la misma ley q̃ se pondera en fauor del Cõsejo de las Ordenes, se determina este punto, y controuersia en fauor del Consejo de Haziẽda, porque no corre el argumẽto, q̃ el señor Fiscal haze juntando estas dos leyes: nẽpe q̃ assi como en la ley 6. estan exemptas las Iglesias, y personas Eclesiasticas de pagar alcauala, con tanta generalidad lo han de estar tãbien los Comendadores, de q̃ habla la ley 9. que contiene las mismas palabras, *que ellos vẽdieren*, porq̃ si en los Eclesiasticos no estan libres los arrendadores de los frutos que venden, menos lo estaràn los Comẽdadores seglares.

15 Y quãdo cõtra la ley 6. se entendiera q̃ estan libres los arrendadores de los Clerigos, y Iglesias, tampoco pudiera correr el argumẽto, q̃ viene a ser de maiori ad minus: el qual no se concibe, sino es negatiuamẽte, cap. licet vniuersis, & ibi glos. de testib. l. nec ex vera, C. de adquir. possess. l. 1. C. de negot. gest. vt docet Euerard. in loco à maiori, nu. 1. Y entendida la ley 6. sin darle contrario sentido a su determinacion, corre legitimamente el argumẽto en fauor del Real Fisco, que si los arrẽdadores de los Clerigos, y Iglesias no estan libres de pagar alcauala de los frutos que vendẽ, mucho menos lo estaràn los arrẽdadores delas tierras de las Encomiẽdas, que no tienen igual prerrogatiua.

16 Y esta inteligencia se haze mas llana, aduirtiẽdo, q̃ lo q̃ la ley 9. concede a los Comendadores, es vn priuilegio especial para q̃ no paguen alcauala de los frutos de sus Encomiendas, q̃ ellos vendieren. Y lo que en otro genero de priuilegios se dize nu. 10. q̃ siendo Beneficio del Principe, se deue ampliar, es al cõtrario en el q̃ se concede para no pagar alguna colecta, ò imposicion, q̃ se ha de restringir, y no se puede estẽder, ni ampliar, ni de vna persona, ni de vna especie a otra, l. 34. tit. 18. p. 3. q̃ dà la raçon porq̃ se deuen restringir

estas

estas concessiones,ibi: *Porque estas son cosas q̃ estan siẽpre ayuntadas al señorio del Reino*, quã ad propositum allegat Otalora de nobilit.4.p.c.5.n.3. Girond.de priuileg.n.103.Rip.lib.1.respons.c.29.n.19. D.Larrea allegat.12.n.23.vbi ait: *Exemptionẽ à solutione vectigalis,tanquã odiosam restringendã esse,quia cedit in Reipublicæ nocumentum*, Afflict. ad constit. Neapolit.lib. 1.rubr.77.n.6.vbi ait: *Quod concesso vno de Regalibus non videntur concessa alia Regalia imò prohibita.* Vvesembech. cons.27.n.24. dicens: *Quòd ad ea, quæ non habent symbolũ,nec sunt vniformia concessio porrigi non debet*, Roland.cons.1.n.16.vol.2.& cũ multis Sixtin. de Regalib.lib.1.c.5.n.63. dicens: *Quòd Regalia specialiter ita concedi solent,vt vel vnum,vel duo tantum, vel plura nominatim in concessione exprimantur: sin autem vnũ,vel duo, siue multò plura in concessione enumerentur: hæc sola censentur concessa, eaque restrictio fieri debet,vt ab vna specie ad aliam non fiat illatio, vel extensio.* Y en los terminos desta cõpetencia tuuo esta consideracion Thesaur.en la decis.116.nu.7. dicens: *Tertiò monet, quia priuilegium immunitatis est stricti iuris*,cap.priuilegia,& c.odia,de reg.iur.lib.6. *Et ideò debet strictè interpretari, vt solùm concernat Beneficiũ Ecclesiasticorum,non autem laicorũ colonorum, quia si ipsi eximerentur, illorum est principale commodum.*

17 A estos fundamentos se opone el señor Fiscal de las Ordenes,diziendo en diferentes partes de su discurso,que el pagar alcauala los arrendadores de las Encomiendas,es pagarla los mismos Comendadores; porque tanto menos vendran a percibir de los arrendamientos,quanto importare lo que paga el arrendador, que harà su quenta al tiempo del arrendamiento, cargando lo que ha de pagar de alcauala en la menos cantidad que darà por las tierras arrendadas, y que fuera grauar indirectamente los bienes Eclesiasticos, q̃ no le

es

es permitido al Principe, y fuerá cōtra las leyes del Reino, q̄ determinan q̄ se les guarde la libertad cōcedida.

18 A esta dificultad, en que consiste la principal defensa de la jurisdicion del Consejo de Ordenes, se responde. Lo primero, que en la question ordinaria disputada por tantos, si el estatuto puede indirectamēte grauar los bienes, y personas Eclesiasticas, es la mas comun, y practicada opinion la afirmatiua, quam tenuerunt Angel. verb. immunitas, nu. 41. Enriquez lib. 10. cap. 15. n. 5. Coriolanus in Bulla cœnæ excomunicatione 18. Paul. de Castro lib. 2. cons. 323. Tiraq. de retract. consang. §. 1. glos. 13. n. 12. & ex nostris, Mexia in pragmat. tax. pan. conclus. 5. n. 39. Lasart. de decim. vendit. cap. 19. n. 10. y poniendo el exemplo en el estatuto, en que se impone, que pague alcauala el q̄ cōpra del Eclesiastico: disputò esta question con particular estudio Fontan. en las decisiones 301. y 302. q̄ son las primeras del tom. 2. y auiendo alegado en la decision 301. los autores de la opinion contraria en la 302. refiere los de la afirmatiua, desde el n. 2. & præcipue Boerium decis. 213. Menoch. de arbitr. iudic. cas. 562. n. 44. vbi approbat doctrinam Bartoli, & aliorū, quod licet Ecclesia sit immunis a solutione gabellæ pro fructibus à se in proprijs prædijs perceptis non tamen inmunes sunt eiusdem fructuum emptores, & n. 47. vbi ait post Ripam, quod per huiusmodi statutum, non infertur damnum Ecclesiæ, sed impeditur aliquod lucrum, & dato, quod aliquod damnum inferretur, id tamen prouenit secundario, quod non est considerabile. Y en el n. 7. refiere a Lasarte dict. cap. 19. nu. 10. que tratò la question contraria: num quid laici pro his, quæ vendunt personis Ecclesiasticis, teneantur soluere gabellā, vel sint ab ea immunes, & respōdit quod nō quāuis inde eueniat, quod pluris sint empturi Ecclesiastici, res illas ratione illius gabellæ, quia hoc nō potest dici esse cōtra libertatē, quia circa res laicorū, & eorū cōtra-

ctus versatur quãuis inde damnũ aliquod Ecclesiasticis personis prouenire videatur, Molin. de iustit. & iur. tract. 3. disp. 663. n. 5. vbi reddit rationem huius opinionis: *Quia exemptio Ecclesiasticorum, & Ecclesiarum solum est, vt ipsi non soluant tributum ex suis rebus, non vero, vt alij non soluant tributum ex rebus, quæ emptione, aut permutatione ad ipsos sint per ventura, esto peraccidens sequatur, quod carius ob ea tributa adeos perueniant*, Ant. Thes. d. decis. 116. Alex. Trentac. var. resol. lib. 1. tit. de iur. Fisc. resol. 5. n. 7. vbi ex Tiraq. ait: *Esse communem emptores rerum Ecclesiasticarum, non gaudere immunitate gabellarum licet Ecclesia gaudeat*, Alderan. Masc. de interpret. statutor. cõcl. 1. n. 28. hãc etiã opinionem sectatur reprobato Bald. cons. 136. lib. 2. Carol. de Gras. de effectib. Clericat. effect. 3. ex n. 87. donde trae los fundamentos, y Autores de vna, y otra opinion, & tandem resídet contra emptores laicos, & contrarijs argumentis, respõdet Franc. Burs. cons. 42. n. 14. lib. 1. Aug. Morl. in empor. iur. p. 1. tit. 9. de contrah. empt. n. 112. Grat. discep. forẽs. discep. 290. lib. 2.

19 Et mirabiliter omnia, quæ ad materiam conducunt comprehendens, Octauius Gloritius cons. 5. à n. 33. vbi in prædicta quæstione an emptores rerũ Clericorum sint immunes à gabellis, ait: *Quod omissa disputatione a maioribus nostris ocupata conclusiue loquendo dico, quod simpliciter, & absolute emptores frumenti, vel vini, aut aliorum redituum Clericorum, non gaudent immunitate à gabellis eo pretextu, quod pro illis rebus Clerici sunt immunes, quæ sententia confirmatur ratione, lege, argumento, & aut horitate.*

20 *Primò ratione veritas ista probatur ex eo quod priuilegium concessum personis Ecclesiasticis est mere personale, nam vt in summi Dei cultum frequentiores sint illud a iure conceditur, cap. non minus, vbi Cardin. & Anchárr. de immunit. Ecclesiar. Abb. in cap. cum secundum de censib. Roland. cons. 61. n. 13. Menoch. cons. 276. vol.*

vol.3.& de præſ.lib.3.præſ.113.ex quo infertur: Quod eodem Clericorũ priuilegio,nõ gauderet emptores redituũ Clericorũ, quia priuilegium perſonale illius perſonã,cui conceſſum eſt non egreditur,l.maritũ,& l.quia,ff.ſolut.mat.Ita vt nec hæres vniuerſalis, qui ex iuris fictione eſt eadem perſona cum defuncto priuilegio perſonali defuncti gaudere poteſt, quia mutata perſona mutatur priuilegium,l.1.C.de imponẽd.lucratiu. deſcript.

21 Secundò principaliter lege hæc confirmatur ſententia, pertext.qui ab omnibus allegatur in l.licitatio,in §.fin.ff.de publican.vbi quamuis Fiſcus a ſolutione vectigaliũ ſit immunis, non gaudent illa immunitate,qui à Fiſco emunt,parique ratione argui poteſt in emptoribus habentibus cauſam ab Eccleſia, vel Eccleſiaſticis perſonis prout arguunt,ibi Bart.Alberic.& cõmuniter DD.& eſt ligitimũ argumentũ,quia Fiſcus, & Eccleſia à pari procedũt,& æquiparãtur,l.fin.& ibi DD.C.de Sacroſ.Eccleſ.& in l.1.C.de iur.Fiſc.lib.10.& ideo in æquiparatis idẽ eſſe iudiciũ dicũt DD.& notatur in l.ſi quis ſeruo,C.de furt.& in c.ſi poſtquã,§.fin.gloſ.verb.prouiſione, de cẽſib.in 6.

22 Tertio principaliter pro hac veritate ſuffragatur argumentũ,quod ſumitur a colonis Eccleſiæ,& Clericorum , qui pro eorum portionibus fructuum quos percipiunt ex re Eccleſiæ ſoluunt gabellas,& collectas,nec gaudent immunitate Abb. in cap.non minus,n.14.verſ.Vel ſecũdo,de immunit.Eccleſ. Geminian. in c. quamquam,de cenſib.in 6. Parpalea in l. placet. n.73.C.de Sacroſ.Eccleſ.Benedict.Capra in reg.96.n.38.Iul. Ferr.in tract. de gabell.n.537.Fed.de Sen.cõſ.111.n.10.Burſ. conſ.25.n.3.vbi plura reffert,& in conſ.42.n.16.& hanc eſſe receptiorẽ,& veriorẽ ſententiã atteſtatur,Theſ.in deciſ. 116. n.8.& eſſe magis receptã atteſtatur,idẽ Menoch.qui alios congerit,& diſputando in ea reſidet,caſ.562.n.36.cũ ſeqq.quibus accedit Surd.cõſ.301.n.86.& ſic pari ratione tenẽtur emptores habẽtes cauſam ab Eccleſia,vel ab Eccleſiaſticis ex titulo emptionis.

23 Quartò hæc ſententia eorum confirmatur authoritate, qui in indiuiduo,tenent hanc partẽ emptores videlicet redituũ Eccleſiæ,vel Clericorũ nõ eſſe immunes à gabellis ex gloſ. illa ſic intellecta in Clem.fin.verb.non negotiãdi,de cenſib.y refiriẽdo

los

los Autores desta opion, materiam prosequitur latissime.

24 Y añadiẽdo mas fuerça a estas alegaciones, dixo Fontanela con aduertencia in dict. decis. 301. n. 23. *Esse indubitatum nullo iure, vel Diuino, vel Canonico constitutum esse, vt emptores rerum Ecclesiæ, vel Ecclesiasticarum personarum gaudeant immunitate, & priuilegio Ecclesiæ circa gabellæ solutionem, & quod sit cõtra libertatem Ecclesiæ, illam à dictis emptoribus laicis exigere, quod patet, quia nullus ex Scribentibus, qui pro Ecclesia, & ad fauorem emptorũ responderunt aliquem textum, aut canonem, id statuentes, adduxit, & non est credendũ, textus prædictos, si adfuissent, tot viros doctos latuisse, qui de hac re scripserunt, sed id totum est positum in opinionibus Doctorum; ex quibus alijs vissum fuit nõ teneri emptores soluere, sed esse immunes, sicut est Ecclesia, esseq; huiusmodi exactionem contra libertatem Ecclesiæ, argumentando ea ratione, quia per indirectum læditur Ecclesia: alijs verò contrarium, quod imò tenentur soluere, nec quidquam fieri contra libertatem Ecclesiæ circa huiusmodi exactionem.*

25 Y en la decision siguiente en el n. 20. cerrãdo este discurso, opinionem contra emptores amplectẽdam esse arbitratur, quã vsus adprobauit, & recepta est in Tribunalibus.

26 Verumenim vero, aũque quando por el estatuto se dispone q̃ el comprador pague alcauala, como lo dispuso la l. 3. tit. 17. lib. 9. Recop. en las ventas de los azeites del Aljarafe de Seuilla, en los q̃ vende la persona Eclesiastica, ay autores q̃ tienen la opinion contraria, q̃ no deban pagar alcauala los compradores, en los arrendadores de las tierras de la Iglesia; apenas se hallarà autor, ni doctrina, ni derecho, en que se pueda fundar, que son exemptos; porque las tierras, que arriendan, sean de la Iglesia, ò delas Encomiendas delas Ordenes. Y assi con mucho fundamento Fontanela, que ex professo escriuiò, y dispuso esta materia en la decision 307. num. 3. auiendo propuesto la dificultad, que si los arrendadores huuiessen de pagar alcauala, minus locaret Ecclesia; quia non tantũ valet res onere aliquo affecta, quantũ libera: & ideò sicut in emptoribus ab Ecclesia maior pars inclinat pro eis, sic debet inclinare pro cõductoribus, quia vbi est ca-

eadem ratio, ibi: *Idem ius statui debet*, *l.4. §.toties, de damn.infect.* (que es el mayor argumento de que se vale el señor Fiscal) propterea subdit: *Sed totus mundus est pro contraria opinione, vt coloni non gaudean priuilegio Ecclesiæ, sed ex suis fructibus, siuè parte colonica tenentur soluere gabellam, quando illos vendunt, vel aliò vehunt; vix enim vnus est ex omnibus Scribentibus, qui in casu, de quo loquimur, tentauerit dicere colonos, & arrẽdatarios laicos Ecclesiæ, & Ecclesiasticarum personarũ non teneri ad solutionem gabellæ, ex fructibus quos vendunt, processis ex arrendamentis*, Carol. de Grasis (gran defensor de los Eclesiasticos) de effectib. Clericat. effect. 3. ex num. 149. Caualcan. decis. 44. num. 92. lib. 1. vbi ait: *Esse communem opinionẽ*, Alderan. Mascard. de interp. statut. conclus. 5. num. 157. plenissimè Ceuallos en el tratado de las fuerças, 2. part. quæst. 50. dõde refiere los tumultos que passaron en Milan, defendiendo los Eclesiasticos, que no auiã de pagar derechos al Fisco, ni los emphiteutas, ni los arrendadores de las tierras de las Iglesias, en q̃ respõdiò su Mag. a la cõsulta q̃ le hizieron los Estados Ecclesiastico, y seglar, lo que refiere, insertando la carta que en esta razon escriuiò al Condestable de Castilla, Gouernador que era entonces de aquel Estado. En el num. 23. *Que se hiziesse el repartimiento igual a los arrendadores, y emphiteutas de las tierras de las Iglesias, que a los demas labradores que no lo eran.* Y en el nu. 25. refiere la respuesta de Menoch. Presidente del Senado, al cargo que hazian los Eclesiasticos al Magistrado seglar, que no estando los bienes de la Iglesia, como Patrimonio de Christo, sugetos al dominio temporal; y siendo vana qualquiera disposicion hecha, tocante a ellos, el Magistrado sin tener atẽcion a esto, auia hecho prender, y molestar a los labradores, y arrendadores, por los arroces que tenian sembrados en las tierras de las Iglesias, a que respondiò:

Que los terminos eran diferentes, y no se deuia passar de las tierras, y bienes de Eclesiasticos a las personas de los labradores, y arrendadores legos, que en todo son sugetos a la jurisdicion seglar. Y en el num. 26. refiere la resolucion de su Santidad sobre estas diferencias: *Que se ordenaria a los Ministros Eclesiasticos, que no se entrometiessen mas en las sementeras de los arrozes, contra los labradores, y arrendadores de las tierras de las Iglesias:* Y al fin concluye dict. num. 26. *Que en quanto a la resolució desta question, constaua por las cartas de su Mageстad, q̃ tienen fuerça de ley, que no se iba contra la jurisdicion Eclesiastica, ni contra su libertad, en proceder contra los inquilinos de las Iglesias, para la cobrança de los derechos deuidos a su Magestad, o a la Republica; por ser los bienes, respeto del vtil dominio temporales, y los posseedores legos, y sugetos a las leyes de los Principes: y que por ser este negocio tan llano lo confirmò su Santidad, y mandò q̃ se guardasse,* Et idem refert ipse Menoch. cons. 1000. num. 10. Hieron. Gabr. cons. 37. num. 3. & 4. lib. 2. Octauian. Bulpell. in tract. de libert. Eccles. 3. part. nu. 58. Osasch. decis. Pedemont. 32. Natta cons. 409. vbi ait: *Quod coloni Ecclesiæ pro sua parte colonica tenentur ad collectas.* Castill. decis. 227. lib. 3. vbi plenè, & plenius, Cancer. 3. part. var. resol. cap. 3. de priuileg. num. 140. & seqq. Cabed. decis. 64. nu. 8. part. 2. & prochoronide adducit, Fontan. in dict. decis. 307. num. 8. la Clementina 1. de decim. q̃ es texto formal que decide el caso, ibi: *Seu de terris quæ traduntur alijs excolendæ, decimas solui Ecclesiæ, propter rationem* (de qua toties verba fecimus) *Quod Clericorum priuilegium circa immunitatem, est mere personale, cum sit concessum personis non rebus.* Y en el num. 2. boluiendo a la question de los que compran de los Eclesiasticos, ait: *Quod licet in emptoribus nollint admitere Scribentes, non esse immunes ob identitatem, & indiuiduitatem contractus, quem emp-*

tores

tores celebrant cum Ecclesia, in conductoribus res diuersa est, quia non interuenit Ecclesia in contractibus colonorũ, & conductorum illius, sed contrahunt laici cum laicis, & nihil vetat, quod exigatur gabella, nam quidquid sit in actu connexo, & immediato, inquo onus gabellæ est annexum contractui, qui cum Ecclesia, vel personis Ecclesiasticis celebratur, propter connexitatem, & indiuiduitatem, & aliàs circunstancias, quas latè cõsiderat Surd. cons. 301. lib. 3. In non connexo, nec in contractu inito cũ Ecclesia habente aliquam connexitatem, vel coherentiã prout est ille, in quo actus venditionis est separatus omnino, ab actu locationis factæ per Ecclesiam colono, omnes fere conueniunt, vix vnus contradicit deberi gabellam: quia nullum in hoc habet Ecclesia interesse; fructus enim quos colligit colonus eius sunt non Ecclesiæ, nec aliquam habent connexitatem, vel coniunctionem cum Ecclesia, & ideo est iustum eos subijci oneribus quibus alij subijciuntur, cum non sit ratio cur immunes fiant, prout tradunt idem Doctores, qui pro Ecclesia, Ecclesiasticisque personis, in hac materia scripsere, quos longa serie refert.

25 Y en el nu. 14. respondiendo al argumento del señor Fiscal, del daño que puede resultar a las personas Eclesiasticas, de non inueniendis colonis, vel conductoribus, qui tantum pendant, quantum si immunes essent subijcit: *Sed huic obiectioni occurit Menoch. & omnes qui hanc materiam tractant, de arbitrar. iudic. cassu 562. num. 47. & seqq. Non inferri damnum Ecclesiæ, sed impediri aliquod lucrum, & dato damnum inferretur Ecclesiæ, id tamen prouenit secundario, quod non est considerabile*, & nos diximus supra ex ipso Fontan. & alijs.

26 El señor Fiscal buelue a insistir en el num. 17. contra estas resoluciones, q̃ de la alcauala que se paga, ò otro genero de contribucion de los frutos, no es el arren-

arrendador el que recibe el daño, sino el dueño, y Comendador de la heredad, y para entrar en la prueba desta proposicion dize, que la alcauala, ò qualquier genero de contribucion, se ha de considerar en vna de tres formas: porque, ò es personal, ò real, ò mixta. Y en el num. 19. prosigue este discurso, diziendo, que la exemcion de no pagar alcauala los Comẽdadores de los frutos, y rentas de sus encomiendas, como les concede la ley, no solo es mixta, sino Real, porque los Comendadores por sus personas, deuen goçar deste beneficio, y los bienes de las Encomiendas por si, como bienes de la Iglesia sin dependencia de la persona que los percibe; pero si es Real, ò mixta esta libertad, en la vna, y otra especie està radicada con los frutos del fundo, sin poderse apartar dellos, porque a la nuda propiedad no se pone tributo, ni alcauala, sino es quando se vende, ò trucca; porque de otra suerte no se puede percibir, sino es de sus frutos, quam propositionem prosequitur latissimè, concluyendo en el fin del num. 21. con Bartulo, y Baldo esse iniquum arctare colonum, ad solutionem collectarum, porque es contra la naturaleza de la gabela Real, ò mixta, que insiste en los frutos de la possession.

27 Este discurso no tiene facil inteligẽcia, y mas para la aplicacion del punto desta competencia, y para responder con distincion a lo que delle puede percibir, y para mejor inteligencia de la materia, en la diuersidad de opiniones, si los Colonos de la Iglesia, ò dela persona Eclesiastica, possint grauari onere collectarum, cum non teneantur subire munera personalia, neque realia, vt per glos. in l. si penes in verbo recepta, C. de agricol. & censit, porque si estos colonos fuessen grauados a pagar alcauala, ò otra qualquiera carga, per indirectum, læderentur Clerici, & Ecclesia, & esset adstrictæ personæ Ecclesiasticæ in gabellare prædia,

tanto

tanto minus (vt suprà non semel diximus) & tenent plures quos reffert Carol. de Graſ. de effectib. Clericat. dict. effect. 3. num. 50. cum duobus sequentibus: Donde en el num. 53. refiere otros muchos de la opinion contraria, quod imò Coloni Eccleſiaſtici non ſint immunes ab oneribus, & quod teneantur ad ſolutionem collectarum, & gabellarum a quibus ipſi domini ſunt immunes. Y en el num. 55. alega al Cardenal Zabarela conſ. 12. num. 2. qui loquitur in conducentibus Salinas in Romandiola ab Eccleſia Romana, qui tenentur ſoluere gabellam ſalis.

28 Ad opinionum conciliationem, diſtingue Graſsis tres caſos.

29 El primero de los Colonos parciarios de la Igleſia, ò perſonas Ecleſiaſticas.

30 El ſegundo de los Colonos perpetuos.

31 El tercero de los Colonos conductiuos, que ſon arrendadores ad tempus, como los de las Encomiendas, circa primum ait, num. 56. *Aut iſtis talibus imponitur collecta ratione omnium fructuum, quos ex fundo percipiunt, & tunc ex quo per talem impoſitionem Eccleſia, & Clerici per indirectum grauarentur, non valet impoſitio, neque collectari poſſunt, & in iſtis terminis loquitur maior pars Doctorum pro prima opinione: aut vero ipſi tales collectantur pro parte Colonica, ſibi competenti, & tunc poſſunt bono iure collectari; quia hæc pars cum non ſit in dominio Clericorum, nulla potitur immunitate ex perſona ipſorum, & ita loquuntur multi ex allegatis pro ſecunda opinione, & in proprijs terminis, ita dixerunt in ſpecie,* Federicus de Senis conſ. 111. numer. 9. Bertachin. Abb. Rip. & in numeri, quos ibi allegat, & numer. 57. proſequitur, dicens: *Et ratio qua mouentur præcitati Doctor. ad ita diſtinguendum eſt, quia eo ipſo*

quod fructus sunt separati a solo, pars competens colonis, non est amplius Ecclesiæ, vel Clerici, nec in eorum dominio, sed transit in dominium colonorum qui sunt laici, & personæ priuatæ, ideò tanquam de rebus laicorum potest exigi gabella, & collecta.

32 Y en el numero 61. hablando del segundo caso de los colonos perpetuos; y adscripticios, ait: *Quòd isti tales semper, & indistinctè sunt immunes ab omnibus, & quibuscumque oneribus, & fruuntur omni immunitate Clericis, & Ecclesiæ concessa ex Bald. Abbat. Rip. Gramm. & alijs plurib.*

33 Y en el numero 62. en que habla de los colonos conductiuos, ò ad tempus del tercero caso, ait in terminis: *Quòd ipsi nulla potiuntur immunitate, ex quo hoc priuilegium est personale, ex Menoch. casu 562. numer. 17. & alijs.*

34 Y con esta distincion se entenderà facilmente la doctrina de Bartulo, y Baldo, que se alega en el numero 30. quod statutum arctans colonum, ad solutionem collectarum est iniquum, que se ha de entender del colono parciario, y compañero del señor de la propiedad, como dize Felicio, alegado por el señor Fiscal, en el tratado de societate, capit. 27. numero 43. Y en la colecta, ò imposicion Real que tiene el fundo, ò heredad que se cultiuò, ò beneficiò por el colono parciario; porque como en este caso non comunicatur fundi dominium, sed communio in fructibus subsistit collectæ, pro fundo ab ipso domino, & non à colono, erunt soluendæ. Y en el numero 47. donde habla de la colecta, ò alcauala de los fructos que vende el arrendador, post Petrũ de Vbald. de duobus fratribus, part. 6. numer. 14. & Rolandũ consil. 79. numero 12. lib. 4. sub numero 14. ait: *Collectarum onus pertinere ad recipien-*

pientem fructus ; quod procedit in eo qui possidet pro suo, & suo iure facit fructus suos, vt in emphiteuta, & vsufructuario.

35 Dize el señor Fiscal en el número 11. que de pagar alcauala los arrendadores, y ser libre de pagarla el Comendador; solo en el caso de vender èl sus fructos, se siguiera vna grande indecencia, que por euitar el daño que los mercenarios suelen causar, huuiesse èl de ir a vender sus fructos, que no fuera congruente al seruicio de su Magestad, y de la causa publica, que estando siruiendo en lo militar, y politico, recibiera este daño. Y en el numero 12. se dize, que fuera imponerles condicion de seruidumbre, obligarles a que huuiessen de vender sus frutos por sus personas mismas.

36 A que se responde, que en esta consideracion se toma muy materialmente la venta destos fructos, porque la ley generalmente dispone, que los Comendadores de los fructos, y rentas de sus Encomiendas que ellos vendieren, no sean obligados a pagar, ni paguen alcauala alguna: y estas palabras se han de entender vrbana, y ciuilmente, y no que por ellas se disponga, que los ayan de vender por sus personas proprias, sino que dispongan dellos, como les fuere mas decente, sembrando las tierras, y percibiendo los fructos, y disponiendo dellos por sus criados, ò colonos, nam qui per alium facit, per se ipsum facere videtur, capit. qui facit, de regul. iur. in 6. Villagut. de extens. leg. prælud. 26. numer. 3. que son los terminos a que se ajusta esta regla; porque el Comendador que siembra, y recoge fructos, si los vende por sus criados, y colonos, es lo mismo que si èl los vendiera por ser suyos, y estar à su disposicion, y no se puede ajustar a los terminos à que la aplica el señor

Fis-

Fiſcal, porque los arrendadores hazen los fructos ſuyos con ſu inteligencia, y trabajo, como el ſeñor Fiſcal lo dize en el ſin del nu. 20. Y la vēta q̃ hazē dellos, no ſe podrà dezir que la haze el Comendador q̃ no tiene parte en ellos, ni ſe le podrà dar nōbre de vēdedor, perjuizio de la alcauala que deue pagar al Fiſco, como los pagan los arrendadores de tierras de Igleſias y perſonas Ecleſiaſticas, ſin q̃ entre en cōſideraciō el dezir, que fuera indecencia el venderlos por ſus perſonas, para que por eſta cauſa quedaſſen libres las tierras arrendadas, para no pagar alcauala los arrendadores que venden los fructos que perciben dellas.

37 En en el numero 35. ſe vale el ſeñor Fiſcal, del eſtablecimiento de las Ordenes, titulo 65. de las leyes Capitulares de Santiago, que dize que los arrendadores inmediatos de las Encomiendas de los fructos que dellas cogieren, y vendieren no paguen alcauala; porque venden en nombre de los Comendadores, y para pagarles ſu penſion: Y en el numero 51. ſe dize, que la libertad, y exempcion, de que no ſe pague alcauala de los frutos, y rentas de las Encomiendas de las Ordenes Militares, aunque ſe beneficien por arrendadores, eſtà determinado por la confirmacion de los ſeñores Reyes Catolicos Don Fernando, y Doña Iſabel de veinte y vno de Febrero de quatrocientos y ochēta y dos, cuyas palabras ſe refieren.

38 A que ſe reſponde. Lo primero, que la ley 9. que vino a determinar, que los Comendadores no pagaſſen alcauala de los frutos que ellos vendieſſen, excluyendo a los que vendieſſen ſus arrēdadores, ſe promulgò el año de 1567. muchos años poſterior a la confirmacion, que es la que ſe ha guardado, y praticado, como ley promulgada por el Principe, que tuuo poteſtad para podello hazer.

Lo

39 Lo ſegũdo, q̃ el eſtatuto de la Ordẽ de Santiago no pudo diſponer q̃ no ſe pagaſſe alcauala de la vẽta deſtos frutos, ſiendo derecho, y impoſicion de la ſuprema Regalia, à que no ſe puede oponer el Conſejo de las Ordenes, que ſolo podrà hazer eſtatutos, y confirmarlos ſu Mageſtad, como Maeſtre para obligar à los Caualleros en lo que eſtàn ſugetos à ſu juriſdiciõ à la obſeruancia del eſtatuto; y fuera contra todo derecho, y contra la dignidad Real afirmar lo contrario, de q̃ reſulta quan ageno fuera del caſo preſente querer que el eſtatuto obre, que los arrendadores que vendẽ los frutos, que perciuen de las tierras de las Encomiẽdas, que han cultiuado, no paguen alcauala en perjuyzio del Fiſco, y de las leyes, y derechos Reales, auiendo ſe hecho el eſtatuto, q̃ ſe alega, à non auerte poteſtatẽ, cõforme à la l.7. de iure fiſci, q̃ alega en ſu fauor el ſeñor Fiſcal en el n.6. poſt mediũ, en aquellas palabras: *Quare ſi ſine fiſci aduocato pronũtiatũ ſit diuus Marcus reſcripſit nihil actũeſſe, & ideo ex integro cognoſci oportere*

40 De que ſe ſigue, que la confirmacion de los ſeñores Reyes Catolicos de vn eſtatuto de las Ordenes, que fue nulo para eximir de pagar alcauala à los Arrendadores de las Encomiẽdas, no pudo obrar nada para la exẽpciõ q̃ ſe pretẽde, nã vt ait, Bald. in l. nominationes num. 2. C. de appell. *Nihil eſt tantæ potentiæ quod poſſit erradicare morbum perpetuum primæ diſpoſitionis, & ideo ſtante radice infectionis, & cauſa morbi impoſſibilis eſt conualeſcẽtia ſicut in naturalibus apparet vnde confirmatur, non poteſt de nihilo aliquid facere, quia de nihilo nihil inſurget.*

41 Lo tercero, que en la confirmacion no ſe trãta de diſpoſicion particular, en quanto à la exempcion de alcaualas; porque ſolamẽte ſe hizo à pedimiẽto del Conſejo de Ordenes, para la confirmacion general deſte, y los demàs eſtatutos; y biene à ſer confirmacion, que el derecho llama concurrente, que no pudo obrar mas que el eſtatuto, vt elegantiſsimis verbis

ait

ait ipse Bald. in l. ex placito num. 12. & 13. C. de rer. permut, ibi: *Quotiescumque autem confirmans non producit rem ab origine sui esse, sed consecutiue venit illius gratia, non est causa totalis, sed concurrens, quia confirmatio facta permisiue, & non formaliter, non denominat actum à confirmante, sed à specifico efficienti in quo est virtus data, & voluntas innata, seu inanimata quæ non separatur ab ipso.* Y no son menos elegantes las palabras del numero 8. y 9. donde viuamente determinò lo que puede obrar esta confirmacion, haziendo distincion: *Quod quando confirmatio oritur ex aptitudine, & potentia primæ materiæ agitur ex cõfirmato, l. si quis pro eo, §. si nummos, ff. de fideiuss. quando autem oritur ex prouidentia nouæ causæ, vel ex singulari deliberatione vltra originalem naturam actus præcedentis tunc agitur ex confirmante, vt in l. si quis argentum, C. de donat.*

42 En esta confirmacion no huuo mas deliberacion, que proponer el Consejo de Ordenes à los señores Reyes Catolicos sus estatutos, y caer sobre este pedimiento, non ex noua causa, sed ex aptitudine, & potentia primæ materiæ, con que no pudo obrar mas que el mismo estatuto, ex quo sequitur, que la pretension que tiene don Iuan de Alvarado, Arrendador de la Encomienda de Azuagua, contra el Arrẽdador de las alcaualas de aquella villa, de que no le deue pagar alcauala de los frutos que ha vendido, por el estatuto particular de las Ordenes, es extra rem, y cõtra las leyes Reales, y costumbre vniuersal, de que los Arrendadores de las Encomiendas, y de las tierras de las Iglesias, y Eclesiasticos paguen alcauala de los frutos, que venden suyos cogidos, y separados del suelo.

43 Lo quarto, y no menos concluyente, que la confirmacion de los señores Reyes Catolicos, no pudo ser

ser en otra forma, sinò como Maestres, y Administradores de las Ordenes Militares, y como tales no se pudo estender, ni estendiò la facultad, à que la confirmaciõ del estatuto tuuiesse fuerça de ley contra las leyes Reales; porq̃ para que pudiesse obrar, era necessario, q̃ la huuieran mandado promulgar por ley, como Reyes de Castilla, aunque juntamente concurriesse en ellos la dignidad de Maestres, ex l. tutorem, vers. Lutius, ff. de his quib. vt indign. tradit Bald. cons. 159. lib. 3. num. 5. Bart. Roman. Felin, & alij quos refert Alex. Beltramin nu. 15. ff. de legib. Sousa de pact. art. 1. q. 3. à num. 6. Thoming. lib. 1. cons. 32. num. 29. Febo decis. Lusit. 113. n. 27. to. 2. Pereir. decis. 58. n. 7. Gribel. decis. Dolan. 82. Y hablando en estos mismos terminos, D. Solorç. li. 3. de Ind. gub. cap. 23. n. 33. pag. 882. ibi *Quibus rationibus his diebus obtentum fuit licentiam Regis per Supremum eius Castellæ Senatum expeditam desiderari ad nouam fundationem Monasteriorum in locis Ordinũ militarium, nõ obstante quod per consilium eorumdem Ordinum Rex idem tanquam Magister ipsorum aliam facultatem concesserat; nam hoc ad Regalia Principis pertinet quæ ab eodem vbi tanquam Magister Ordinum procedit exerceri non possunt, & si in vnam personam vtraque dignitas concurrat.*

44 En el num. 37. dize el señor Fiscal, que siendo las dos calidades essenciales, que dàn forma, y ser à toda accion, y disposicion, poder, y voluntad, le falta à la ley secular el poder para comprehender, y ligar con su disposicion à las personas, y bienes Eclesiasticos.

45 Y à esta proposicion, se han ajustado tãto los señores Reyes, y Principes desta Monarquia, que en la l. 6. que està ponderada, manifestaron, y protestaron: *Que su intencion era, que à los Clerigos, y Iglesias destos Reynos les sean guardadas las franquezas, que por derecho les compete tambien en lo tocante à las alcaualas.*

Y

Y en la l.50.cum seq.tit.6.part.1. Y en la l.1. y 11.tit. 3.lib.1. Recop. se estienden mas estas prerrogatiuas; pero en aplicar este presupuesto, à lo que se decide por la l.9. para inferir, que huuo defecto de potestad en el Legislador que la pronunciò magna Prouincia suscipitur, quando por la misma ley està dispuesto lo que se obserua, y guarda: *Que los Comedadores sean exemptos de pagar alcauala de los frutos, que venden, pero que la paguen de las yeruas que venden*, que es caso mas apretado, que no el pagalla los Arrendadores de los frutos que cogen, haziendose la venta de las yeruas entre el mismo Comendador, y el comprador immediato, y la de los frutos entre vn Arrendador, y vn tercero.

46 Sin que se pueda dezir, que el Principe seglar no pudo hazer ley, obligando al Comedador à pagar alcauala de los frutos de la Encomieda, y mucho mas à los Arrendadores de los frutos.

47 Porque como està fundado, los Comendadores, y Caualleros de las Ordenes, por disposicion de derecho, son de la jurisdicion Real en las causas ciuiles, en que se comprehende la contribucion de alcaualas, vt cum Diana, Gonçalez, Seraphin. & Barbos. diximus suprà. Y el hazerlos la ley libres de la alcauala de los frutos, que ellos venden de sus Encomiendas, fue benignidad, y liberalidad del Principe, que no quiso que se estendiesse, ni à la venta de las yeruas, ni à los frutos que venden sus Arrendadores, vt cum iuditio perpendit, Cutell. d.q.50.num.7. de immunitat. Eccles. hablando de los Caualleros de Santiago, Calatraua, y Alcantara: Subdes, *quod si dicatur in dominijs Regis nostri frequetius immunitate aliqua gabellarū licet non omniū frui, respōdebo hoc ex eius benignitate, & liberalitate prouenire, & magis propriè militare priuilegium, ac seculare esse.*

Por-

48 Porque ay mucha diferencia del priuilegio que tienen los bienes de las Iglesias, y los Clerigos, y personas Eclesiasticas, de que hablan las leyes, y derechos alegados por el señor Fiscal, desde el nu. 50. que el de los Comẽdadores de las Ordenes, vt per Mastrill. d. decis. 290. & Cuttel. d. q. 50. que vsa deste argumento en el num. 5.

49 Con que se responde à lo que el señor Fiscal con tanta erudicion, y estudio dize, desde el dicho con los siguientes, que en los bienes Eclesiasticos de la Iglesia, no pueden los Reyes, y Principes seglares imponer tributos; y que antes deuen ampliar sus possessiones, como lo hizo Constantino Magno, y à su exemplo los demàs Reyes, y Principes Christianos, vt in l. priuilegia, que promulgaron los Emperadores Balentino, y Marciano: Y en la ley placet Honorio, y Theodosio, C. de Sacrosant. Eccles. en que con tanta fuerça mandarõ, que se les guardassen à las Iglesias sus priuilegios, y exempciones, con otras alegaciones de buenas letras, quæ in prædictis numeris adducuntur, dignas de toda estimacion, sed tamen (vt arbitramur) non sunt præsentis speculationis; porque la controuersia de que se trata, no es de la exempcion, y prerrogatiuas que tienen, y deuen tener los bienes de las Iglesias (quæ in quam non inficiamur) sino de la alcauala, que deuen pagar los Arrendadores de los frutos, que venden, perciuidos de las tierras de las Encomiendas, que tienen arrendadas, que por la l. 9. se determinò, que no se estendiesse à ellos la exempcion que se concediò limitadamente à los mismos Comẽdadores de los frutos, que ellos vendiessen, à que no se ajustan los fundamentos que se refieren, con largo discurso de los bienes de la Iglesia, y personas Eclesiasticas; y este presupuesto se prueba con toda euidencia con el capitulo del Arrendamiento, que se hizo por el Cõ-

ſejo de Ordenes de la Encomienda de Açuaga à Don Iuan de Alvarado, que el ſeñor Fiſcal refiere en el n. 2. en el qual, auiendoſe eſpecificado las cargas que deuia pagar, à que eſtà obligada, ſe pone por condicion: *Que ſi pagare alcauala, y cētena de los dichos frutos aya de rebaxarſe del precio principal del arrendamiento*, que fue vn expreſſo reconocimiento, de que el Arrēdador deue pagar alcauala de los frutos, que vende, ſin que ſea neceſſaria otra comprobacion; ſi bien el ſeñor Fiſcal alega eſte capitulo por principal fundamento de ſu defenſa.

47 En el num. 56. que es el vltimo, dize el ſeñor Fiſcal, que todo lo que ha fundado en los numeros antecedentes, aſſegura ſuficientemente en juſticia ſu defenſa; ſin llegar al eſcrupulo, y temor de los rayos eſpirituales, cenſuras de la Igleſia, fulminadas por derecho comûn, cōtra los que en dicho, ò hecho, en todo, ò en parte diſminuyen la libertad, y exempcion, concedida à las perſonas, y bienes Ecleſiaſticos, y à ſus Miniſtros, como lo decretò el Concilio Lateranenſe en el cap. 4. y 7. de immunit. Eccleſ. cuyas palabras ſe refieren, & tandem, deſpues deſtas, y otras alegaciones, ſe dize, que eſta immunidad, con la realidad de la miſma coſa, comprehende à los frutos della, aunque ſe beneficien, y recoxan por Arrendadores temporales, como en propios terminos lo comprueba en derecho juſticia, y practica la deciſion Napolitana 69. cō lo demàs que en ſu corroboracion induze el Preſidente Tomas Anello Salernitano, poniendo la diferencia, que ay entre la exempcion perſonal, ò real, con que ſe cierra tan docto, y eſtudioſo diſcurſo.

48 Pero mirada con atencion la deciſion de Napoles, por ella ſolo ſe puede determinar eſta competencia en fauor del Conſejo de hazienda; porque lo q̄ en ella ſe diſputò, fue, ſi auiendo dado en arreddamiē-

to

tò vnas tierras el ſeñor del dominio vtil de vn feudo, cuyos frutos, por ſer feudales, no tienen obligaciõ de pagar alcauala, ſino la adhoa; que es otro genero de tributo, el Arrendador deberà pagar alcauala al Fiſco de la venta de los frutos q̃ percibe; en que ſe determinò en fauor del Arrendador; porque los frutos del feudo, que eſtàn libres de pagar alcauala, ſiempre quedan libres, aunque eſtèn arrendados: *Quia res feudalis ſemper eſt feudalis, ſiue ſit penes feudatarium, ſiue ſit penes alium, & ideo eſt eadem ratio, ut poſtquam ratione illorum fructuum rei feudalis ſoluitur adhoa, non ſoluatur pro his, neque gabella, neque datia.*

49 Luego ſe ſigue la adicion de Toro à la miſma decision, que decide el caſo preſente, donde auiendo pueſto en el num. 1. la duda, num conductor rei feudalis teneatur ad ſolutionem gabellarum pro fructibus ex feudo perceptis, dize, que ſe determinò en fauor del Arrendador; por la miſma razon de no deberſe de los frutos de los bienes feudales: por lo qual la immunidad concedida al ſeñor del feudo, y à los miſmos bienes ſe eſtiende à ſus colonos, nam immunitas conceſſa rei ſemper erit immunis penes quem reperitur. Y en el num. 3. pone el exemplo en los Clerigos, y perſonas Religioſas, vt non teneantur pro bonis ad gabellas, datia, vectigalia, & ſimilia, y alega à Carolo de Graſsis de effectib. Clericat. en el lugar citado effect. 3. num. 51. ad 76. vbi etiã ad Colonos ipſorũ extendi arbitratur, entendiendo la palabra *Colonos*, con la diferencia que propuſimos ſuprà num. de los parciarios y perpetuos. Y en el n. 4. determina la duda preſente, limitando eſta immunidad, que no proceda reſpectu conductorum fructuum ipſorum, y alega à Ferreto in tract. de gabell. num. 472. y à Iuan Gutierr. dict. q. 44. Y en el num. 5. dà la razon: *Quia ratione perſonarum ipſarum res immunes eſſe videntur, & non abſque ratio-*

ne

ne gabella erit soluenda vbi res de persona priuilegiata ad nō priuilegiatā trāsit, vt per Nat. cōs. 139. n. 19. vol. 1. de priuil. Cleric. agens in specie secus tamen, si respectu rei immunitas resultaret nam tunc nemo ad illius gabellam teneretur quemadmodum emptor, gabellam soluere, non tenetur quando bona ipsa sunt exempta, Hieron. Grab. cons. 161. num. 4. vol. 2. & sic de re feudali erit intelligendum, vt pro ea nulla gabella solui debeat in reliquis vero quoties quis à Fisco emerit tenetur ad vectigal, quod solui debet Fisco, que no puede ser decision mas puntual en fauor de la defensa de la Real hazienda.

50 Sed ne alieno tantum labore nostrum iudicium vires recipiat, añadimos otra no menos elegante, y concluyente decision del mismo Senado de Napoles, per Rouitum decisione 71. donde se tratò el mismo punto, an conductores bonorum feudalium, seu priuilegiatorum tenebantur soluere gabellam: y en el discurso della determina en fauor del Fisco, q̄ los Arrendadores de las Iglesias, y de las tierras feudatarias, qui colunt prædia ad partem fructuum: *Tenentur soluere, quia pars contingens colono in nullo est priuilegiata, & quod contraria iura loquuntur in seruis, vel familia perpetua Ecclesiarum non autem in conductitijs*, y alega à Archidiacono in cap. pen. de censib. y en la Clement. 1. en el num. 6. de dezimis, en que tambien habla del colono parciario: y auiendo alegado à Iuan Gutierrez, y à Girond. en el nu. 8. ait: *Ratio ab omnibus assertu, quia priuilegium Clericorum, non soluendi gabellam est personale, & mutata persona Clerici in laicum ammittitur priuilegium quo fit, vt si conductores Ecclesiarum, vel Clericorum, non sunt immunes à gabellis, quidquid in contrarium somniauerit respectu conductorum Portius Immolens. multo minus erunt immunes conductores fructuum Baronalium prout de Barone*

rone in specie loquutus fuit Archidiacon. dict. cap. pen. de censib. nec etiam conducentes ab alijs personis priuilegiatis. Y al fin de la decision refiere la sentencia del Senado de Napoles en fauor del Fisco, iterum Fontan. decis. 308. que hablò en terminos de los Caualleros soldados de Cataluña, que tienen la misma exempciõ, que los Caualleros de las Ordenes para no pagar alcauala de los frutos, que venden de sus tierras: y en el n. 6. concluye, que la deben pagar sus colonos, sin ser necessaria mas especulacion: *Nam omnes rationes quæ faciunt contra colonos Ecclesiæ faciunt etiam contra istos.* Y alega à Cãcer. 3. p. var. cap. 3. de priuileg. num. 138. & seqq. vbi quæstionem tractat in terminis, & in hac opinione residet: *Dicitque se ita olim pronunciasse Senatum contra colonos, vt pro parte colonica teneãtur ad collectas quas milites, non soluunt.* Y en el num. 9. ait: *Non licere vniuersitatibus imponere, & exigere talias, & imposiciones in mansis possessis per milites, & in colonis dictorum mansorum qui expensis dictorum militum mansos predictos colunt.* Y refiere muchas decisiones del Senado de Cataluña; y esta es la verdadera inteligencia destas opiniones, que si los Caualleros de las Ordenes militares labran las tierras de sus Encomiendas por sus colonos, à expensas suyas, los frutos, que venden los colonos, que son propios de los Comẽdadores, no deberàn pagar alcauala; pero quando los arriendan por tanta pension, que les dàn los Arrendadores, la deben pagar de los frutos, q̃ venden, como la pagan los demàs, sin distincion alguna.

Ex quibus omnibus, teniendo el Fisco del Patrimonio Real, leyes formales en su fauor, doctrinas de tan graues Autores, y decisiones de tantos Senados, no parece que puede tener duda vẽcer esta competencia. Salva, &c.

El Dr. Juan Rui de Valdes

341

17

[illegible]
[illegible]
gistra. Y al fin de la decision refiere la sentencia del [illegible]
jo de Napoles en caso del [illegible]
decis. 208. que [illegible] los Caualleros
[illegible] de Catalu[illegible] que tienen la misma [illegible]
que los Caualleros de las Ordenes [illegible] no pagan alcaua-
la de los frutos [illegible]
y concluye, que [illegible] los colonos [illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible] cap. [illegible] de priuileg. num.
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible] de Cataluña, y esta es la verdadera
inteligencia de [illegible] que los Caualleros de
las Ordenes [illegible] los frutos de los [illegible]
[illegible] por su [illegible] ayan los frutos,
que venden [illegible] de [illegible]
[illegible] pagar alcauala, pero [illegible]
[illegible] pension [illegible]
[illegible] de los frutos [illegible]
pagan [illegible] distincion alguna.

[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]
[illegible]